

ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление

Федеральной антимонопольной службы

по Ульяновской области

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП

тел./факс: (8422) 41-32-03

e-mail: to73@fas.gov.ru, www.ulyanovsk.fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 11689/05-2014

24.02.2015

Ульяновск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель комиссии - ВрИО руководителя управления <...>,

члены комиссии: - главный специалист-эксперт <...>,

- ведущий специалист-эксперт <...>,

рассмотрев дело № 11689/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламного СМС-сообщения посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-917-532-** **, содержащего признаки нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие:

заявителя – И<...> - о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом;

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - общества с ограниченной ответственностью «КАМАТЕЛЕКОМ» (далее - ООО «КАМАТЕЛЕКОМ»), зарегистрированного по адресу:

614010, Пермский край, г. Пермь ул. Героев Хасана, д. 9А;

представителя заинтересованного лица - закрытого акционерного общества «Астрахань-GSM» (далее - ЗАО «Астрахань-GSM»), расположенного по адресу: 414000, г. Астрахань, ул. Лычманова, д. 44, - о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

По обращению И<...> Ульяновским УФАС России определением от 26.12.2014 по факту распространения 26.10.2014 в 09 час. 41 мин. рекламного СМС-сообщения: «>Корректировка.пробега.на.вашем.авто. Выезд.Недорого.тел:89299584518}%{» посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-917-532-**-** возбуждено дело № 11689/05-2014 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «КАМАТЕЛЕКОМ», заявитель И<...> и заинтересованное лицо ЗАО «Астрахань-GSM». Рассмотрение дела назначено на 21.01.2015.

21.01.2015 И<...> на рассмотрении дела не явился, о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом.

На рассмотрение дела 21.01.2015 представитель ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» не явился, запрошенные определением от 26.12.2014 документы и сведения обществом не представлены. В материалах дела отсутствует документальное подтверждение получения ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» определения Ульяновского УФАС России от 26.12.2014, направленного по адресу места регистрации общества (614010, Пермский край, г. Пермь, ул. Героев Хасана, 9 А). Указанное определение направлено ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» заказным письмом с уведомлением № 43206881552965 от 30.12.2014, которое возвращено в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи «Отсутствие адресата по указанному адресу».

21.01.2015 представитель ЗАО «Астрахань-GSM» на рассмотрение дела не явился, о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом. В письменных пояснениях по делу (исх. № 02-02/79 от 16.01.2015, вх. № 290 от 19.01.2015) общество сообщило, что номер <...> -902-993-56-66, указанный как номер отправителя СМС-сообщения, предоставлен в пользование ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» в соответствии с договором на предоставление услуг цифровой радиотелефонной связи № 790294 от 23.10.2014 и приложением № 2 к указанному договору. В связи с участвовавшими обращениями граждан, ЗАО «Астрахань-GSM» в адрес ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» направлено соглашение о расторжении ранее заключенного договора № 06-02-02/15 от 01.02.2014 с 23.10.2014. Также ЗАО «Астрахань-GSM» сообщило, что в настоящее время на стороне оператора на номере СМС-центра +7-902-370-01-13 произведена блокировка номера +7-917-532-**-** на получение каких-либо рассылок.

Определением от 21.01.2015 срок рассмотрения дела № 11689/05-2014 продлен до 26.02.2015 с целью получения дополнительных доказательств по делу. Рассмотрение дела отложено и назначено на 24.02.2015.

Определение от 21.01.2015 направлено заявителю по электронной почте, ЗАО

«Астрахань-GSM» - по адресу места регистрации заказным письмом с уведомлением № 43206882634134 от 22.01.2015, которое получено обществом 30.01.2015, ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» - по электронной почте, а также заказным письмом с уведомлением № 43206882634127 от 22.01.2015 по почтовому адресу общества (614045, Пермский край, г. Пермь, ул. Ленина, д. 60), которое возвращено в Ульяновское УФАС России с пометкой «Истек срок хранения».

И<...>, а также представители ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» и ЗАО «Астрахань-GSM» на заседание Комиссии 24.02.2015 не явились.

В Ульяновское УФАС России от ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» документов, запрошенных определением от 21.01.2015, не поступило. Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 11689/05-2014 направлялись ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» по адресу места регистрации, по почтовому адресу, а также по адресу электронной почты общества, исходя из п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 (по аналогии права), Комиссия приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать извещение о месте и времени рассмотрения дела стороны по делу ненадлежащим из-за неполучения указанным лицом процессуальных документов, направленных в его адрес.

В соответствии со ст. 54 Гражданского Кодекса Российской Федерации юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считается полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Таким образом, ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» считается извещенным о месте и времени рассмотрения дела.

Исследовав материалы дела № 11689/05-2014, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: «>Корректировка.пробега.на.вашем.авто. Выезд.Недорого.тел:89299584518%{»», распространённую 26.10.2014 в 09 час. 41 мин. посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-917-532-*** **, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение Ив<...>ва П.А. (г. Москва) о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (вх. № 9180/ог от 27.10.2014). В обращении указано, что заявителю 26.10.2014 в 09 час. 41 мин. без его согласия на номер мобильного телефона +7-917-532-*** ** поступило СМС-сообщение: «>Корректировка.пробега.на.вашем.авто. Выезд.Недорого.тел:89299584518%{». Согласно обращению отправителем указанного СМС-сообщения является лицо, обозначенное как «+79029935666».

СМС-сообщение поступило с номера СМС-центра +7-902-370-01-13, принадлежащего к ресурсу нумерации ЗАО «Астрахань-GSM».

В соответствии с п.п. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама -

информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1-3 Федерального закона «О рекламе» информация о недорогой корректировке пробега, направленная посредством СМС-сообщения на телефонный номер <...> -917-532-** **, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования -услугам автосервиса.

Согласно ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Вместе с тем, как следует из обращения И<...>, рассматриваемое рекламное сообщение поступило на номер мобильного телефона заявителя без его согласия.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 18 указанного Федерального закона, несёт рекламораспространитель.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Ульяновским УФАС России в адрес ЗАО «Астрахань-GSM» направлен запрос (исх. № 8858-05 от 29.10.2014) о представлении сведений о лице, направившем вышеуказанное СМС-сообщение. Согласно ответу ЗАО «Астрахань-GSM» на указанный запрос (исх. № 02-02/4206 от 13.11.2014, вх. № 9588 от 14.11.2014) федеральный номер <...> -902-993-56-66 предоставлен ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» в соответствии с дополнительным соглашением № 4 от 01.06.2014 к договору № 06-02-02/15 от 01.02.2014.

В адрес ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» Ульяновским УФАС России направлен запрос (исх. № 9607-05 от 27.11.2014) о представлении сведений относительно заказчика распространения СМС-сообщения: «>Корректировка.пробега.на.вашем.авто.

Выезд.Недорого.тел:89299584518}%,», направленного 26.10.2014 в 09 час. 41 мин. абоненту номера +7-917-532-** **. Однако ответ на указанный запрос от общества управлением не получен.

В материалах дела № 11689/05-2014 имеются копии акта оказания услуг за период с 01.10.2014 по 31.10.2014 и платежного поручения № 32 от 27.10.2014, согласно которым ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» перечислило ЗАО «Астрахань-GSM» 688 000 руб. 00 коп. в счет оплаты услуг связи по счету от 02.10.2014.

Исходя из вышеизложенного, рекламодателем в данном случае является ООО «КАМАТЕЛЕКОМ».

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать рекламу: «>Корректировка.пробега.на.вашем.авто. Выезд.Недорого.тел:89299584518}%,», распространённую 26.10.2014 в 09 час. 41 мин. посредством подвижной радиотелефонной связи без предварительного согласия абонента телефонного номера +7-917-532-** **, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Предписание ООО «КАМАТЕЛЕКОМ» не выдавать, поскольку распространение рекламы носило разовый характер.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу антимонопольного органа для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 11.03.2015.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>